

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级

学号: K201008023

UDC

廈門大學

碩 士 學 位 論 文

未成年人民事司法保護問題研究

Research on the Judicial Protection of  
Minors' Civil Rights

吳菲

指導教師姓名：潘峰 助理教授

專 業 名 稱：民 商 法 學

論文提交日期：2014 年 3 月

論文答辯時間： 年 月

學位授予日期： 年 月

答辯委員會主席：

评 阅 人:

2014 年 3 月

厦门大学博硕士论文摘要库

# 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为( )课题(组)的研究成果,获得( )课题(组)经费或实验室的资助,在( )实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

# 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（        ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，  
于        年        月        日解密，解密后适用上述授权。

（        ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年        月        日

## 内容摘要

本文以我国未成年人民事司法保护的基本理念为思考立足点，从我国民事诉讼中未成年人司法保护现状入手，剖析对未成年人民事权益进行特殊保护的必要性，采用文献梳理、比较研究以及实证分析法等方法，分析我国民事诉讼中对未成年人权益保护的缺陷，并就具体民事诉讼制度中如何完善对未成年人权益保护提出若干建议。

本文除前言和结语外，正文共四章。

第一章为未成年人民事司法保护的基本理论。本章首先通过分析未成年人人权保护的特殊性进而指出未成年人民事司法特殊保护的必要性；然后分析“未成年人利益最大化原则”这一全世界各国公认的儿童保护领域的基本理念的涵义，并将其作为我国未成年人民事司法保护的指导原则，形成全文思考的立足点。同时指出国家亲权和国家监理论也是形成未成年人民事司法保护的理论依据。

第二章为我国未成年人民事司法保护制度评析。本章首先介绍了我国当前未成年人民事司法保护的制度现状，结合现有未成年人民事司法保护的现状和司法改革的趋势，比较分析了我国当前民事司法领域存在的对未成年人权益保护的缺陷和不足，特别指出我国在未成年人民事诉讼特殊运行机制上的缺失。

第三章为域外未成年人民事司法保护制度经验借鉴。本章首先介绍了域外国家未成年人保护方面的成功立法经验，并评析了域外国家未成年人司法保护的有效运行机制，通过比较借鉴，提出我国在开展未成年人民事司法保护方面的探索路径。

第四章为完善我国未成年人民事司法保护制度的建议。本章结合前文原因分析与经验借鉴，提出了应确立“未成年人利益最大化”、“未成年人共同保护”、“亲属保护与国家保护并重”等未成年人民事司法基本原则的观点，进而针对前文分析的未成年人司法保护的缺陷指出一方面应该保障未成

年人诉权的行使；另一方面应当明确未成年人民事司法的保护范围；第三可以设置专门的未成年人民事审判组织；第四应建立未成年人诉前调解程序；第五应开展未成年人民事案件访视报告制度等具体完善措施的司法建议。

**关键词：**未成年人；民事诉讼；司法保护.

厦门大学博硕士论文摘要库

## ABSTRACT

This article focuses on the basic concept of minors in our country civil judicial protection. Starting from our country's civil lawsuit status on protection of minors' civil rights, this thesis analyzes the necessity of special protection to the minors in civil rights and interests. Using methods such as literature review, comparative study and empirical analysis method, the author analyzes defect in civil lawsuit system of the protection of the rights and interests of minors and puts forward some Suggestions about the specific civil lawsuit system to how to perfect the protection of the rights and interests of minors.

Besides the preface and conclusion, the body consists of four chapters.

The first chapter is the basic theory of judicial protection for minors' civil rights. First of all, through the analysis of the particularity for the minor rights, This chapter points out the necessity of judicial special protection for the minors; And this chapter analysis the principle of "best interests of minors," the world recognized the meaning of basic concept in the field of child protection, and as China's guiding principle of civil judicial protection for the minors formed the standpoint of thinking in full. At the same time, through the analysis which the country paternity theory and national guardianship theory influence to the judicial protection for the minors form the theory foundation about minor civil judicial protection.

The second chapter is judicial protection system evaluation in our country about minors' civil rights. This chapter firstly introduces the current status of minors' civil judicial system in China, combining with the present situation of minors' civil judicial protection and the trend of judicial reform, comparative analysis the existence flaw about the current civil litigation system and the insufficiency of protection for the rights and interests of minors, especially points out that the lack of litigation special operation mechanism for the minors' rights.

The third chapter is outside experience of the minors' civil judicial protection system. This chapter firstly introduces the legislation experience of other countries on minor protection, and analyzes the effective operation mechanism of judicial protection on minors in other typical countries, through comparing the reference, that put forward our country in exploring the path of judicial protection.

The fourth chapter is to perfect our judicial countermeasures in civil lawsuit of minors. Through above reason analysis and experience reference, this chapter puts forward to establish "The maximum of the interests of the minors", "Common to protect minors" and "Relatives paying equal attention to family protection and state protection" and so on, and in view of the above analysis the defect of judicial protection of minors, points out that on the one hand can improve the exercise of the litigation right of minors; On the other hand, can set up a special civil trial organizations; The third should be clear about minor's judicial protection range; The fourth should be established minors pre-litigation mediation procedure and the minors' civil cases supervision report system should be carried out ,and put forward other specific perfecting measures such as legal advice.

**Keywords:** Minors; Civil litigation; Judicial protection.



目 录	
前 言.....	1
一、选题背景和研究意义.....	1
二、既有研究综述.....	2
三、研究方法.....	5
四、写作思路.....	5
第一章 未成年人民事司法保护的基本理论.....	6
第一节 未成年人民事司法保护的特殊性.....	6
一、未成年人人权保护的特殊性.....	6
二、未成年人民事司法的特殊性.....	7
第二节 未成年人民事司法保护的理论依据.....	8
一、未成年人利益最大化原则.....	8
二、国家亲权理论.....	13
三、国家监理论.....	14
第二章 我国未成年人民事司法保护制度评析.....	16
第一节 我国未成年人民事司法保护制度现状.....	16
一、我国未成年人民事审判组织.....	16
二、我国未成人民事案件的类型.....	17
三、我国未成人民事案件审理现状.....	18
第二节 我国未成年人民事司法保护制度的缺陷.....	19
一、未成年人诉权行使存在障碍.....	20
二、未成年人民事司法保护范围界定模糊.....	21
三、未成年人民事案件地域管辖存在缺陷.....	22
四、未成年人民事诉讼特殊运行机制的缺失.....	22

<b>第三章 域外未成年人民事司法保护制度经验借鉴</b>	<b>28</b>
<b>第一节 域外未成年人民事司法保护制度简介</b>	<b>28</b>
一、日本未成年人民事司法保护制度	28
二、美国未成年人民事司法保护制度	29
三、澳大利亚未成年人民事司法保护制度	30
四、英国未成年人民事司法保护制度	31
<b>第二节 域外未成年人民事司法保护制度对我国的启示</b>	<b>32</b>
一、尊重和保障家庭监护	32
二、行政机构配合未成年人司法保护	33
三、注重未成年人诉讼特殊程序设计	33
<b>第四章 完善我国未成年人民事司法保护制度的建议</b>	<b>35</b>
<b>第一节 确立未成年人民事司法的基本原则</b>	<b>35</b>
一、确立未成年人利益最大化原则	35
二、确立未成年人利益共同保护原则	36
三、确立亲属保护与国家保护并重原则	37
<b>第二节 完善未成年人民事诉讼特别程序</b>	<b>38</b>
一、保障未成年人诉权的行使	38
二、明确未成年人民事司法的保护范围	40
三、专设未成年人民事审判组织	40
四、实施未成年人诉前调解程序	41
五、探索施行未成年人民事案件访视报告制度	41
六、构建“立审执”一体化审判模式	42
<b>结 语</b>	<b>43</b>
<b>参考文献</b>	<b>45</b>

# CONTENTS

<b>Preface .....</b>	<b>1</b>
Subchapter 1 Background and research significance topics .....	1
Subchapter 2 Summary of existing research .....	2
Subchapter 3 Methods .....	5
Subchapter 4 Writing ideas .....	5
<b>Chapter 1 Summary of basic theory about minors' civil judicature .6</b>	
<b>Subchapter 1 The particularity of the judicial protection of minors .....</b>	<b>6</b>
Section 1 The particularity of minor right .....	6
Section 2 The particularity of the minors' civil judicature .....	7
<b>Subchapter 2 The theoretical foundation of minors' civil judicature .....</b>	<b>8</b>
Section 1 The minor benefit maximization principle .....	8
Section 2 The country paternity theory .....	13
Section 3 The national guardianship theory .....	14
<b>Chapter 2 Analysis on minor civil judicial protection system in China .....</b>	<b>16</b>
<b>Subchapter 1 The present situation of minors' civil judicature in our country...16</b>	
Section 1 The minors' civil judicial organization in our country .....	16
Section 2 The minors' civil case jurisdiction in our country .....	17
Section 3 The minors' civil trial status in our country .....	18
<b>Subchapter 2 The justice defects of the Civil Rights Protection of Minors .....</b>	<b>19</b>
Section 1 The right exercise barriers on minors' civil litigation .....	20
Section 2 The definition of fuzzy in minors' civil case scope .....	21
Section 3 The defects of territorial jurisdiction in minors' civil cases .....	22
Section 4 The absence of minors' civil litigation special operation mechanism	23

<b>Chapter 3 The extraterritorial experience on the civil judicial protection of minors .....</b>	<b>28</b>
<b>Subchapter 1 The introduction about extraterritorial minors' civil judicial protection system .....</b>	<b>28</b>
Section 1 Japanese Judicial protection syetem of minors .....	28
Section 2 The United States Judicial protection syetem of minors .....	29
Section 3 Australian judicial protection syetem of minors .....	30
Section 4 British judicial protection syetem of minors .....	31
<b>Subchapter 2 The minors' civil judicial extraterritorial experience for reference .....</b>	<b>32</b>
Section 1 To respect and guarantee the family monitoring .....	32
Section 2 Administrative agencies cooperate to judicial protection of minors ...	32
Section 3 Pay attention to the minors litigation special programming .....	33
<b>Chapter 4 The judicial suggestion to perfecter our Civil Protection system for Minors .....</b>	<b>35</b>
<b>Subchapter 1 Establish the basic principles about minors' civil judgment .....</b>	<b>35</b>
Section 1 Establish principle of maximizing the interests of minors .....	35
Section 2 Establish the jointly protect princeple of the interests of minors .....	36
Section 3 Establish relative principle of paying equal attention to the protection of family and the protection of the state .....	37
<b>Subchapter 2 Perfect minors' civil litigation special procedure .....</b>	<b>38</b>
Section 1 Protection of minors' litigation right .....	38
Section 2 Clear about minors' judicial protection scope .....	40
Section 3 Set up minors' civil judicial organization .....	40
Section 4 Implement the pre-litigation mediation procedure for minors .....	41
Section 5 To explore the implementation of minors' civil case interview report system .....	41
Section 6 Building the integration trail mode with prosecude and execute .....	42
<b>Conclusion .....</b>	<b>43</b>
<b>Bibliography .....</b>	<b>45</b>

## 前言

### 一、选题背景和研究意义

未成年人是未来社会发展的基石，一国的未成年人司法制度是社会对未成年人群体最基本的保护。然而，在中国社会转型期的特殊时代背景下，我国部分未成年人处于严重“家庭监护”不能状态，典型表现就是单亲家庭、贫困家庭父母虐待、遗弃孩子案件越来越多，农村留守儿童父母疏于监护而导致儿童受性侵害现象严重，未成年人在生存权、发展权、受保护权等方面都面临种种困境。法院涉及未成年人民事权益纠纷案件数量迅速上升，健全和加强未成年人民事权益保护工作被提上了议事日程。司法作为沟通社会与法律的桥梁，被赋予救济未成年人民事权益的核心作用。

对未成年人合法权益的司法保护，其本质上是针对未成年人特点实施的一种专门保护活动，涵盖了人民法院、人民检察院、公安机关以及行政司法部门通过依法履行职责对未成年人权益给予保护的一系列活动。我国传统的少年司法制度建设一直围绕着未成年人刑事司法问题这一重心展开，主要适用于司法机关办理的违法犯罪的未成年人群。未成年人民事权益的司法保护工作目前正处于起步阶段，但司法实践中大量存在的与未成年人利益相关的人格权、身份权、财产权案件等民事纠纷受现有法律、法规的影响，存在一定的局限性，明显难以满足保障未成年人权益的现实需求，无法充分考虑未成年人民事案件的特殊性，从而使部分现实问题无法有针对性解决。当今中国社会，随着经济的空前高速发展，青少年以其敏感的心理感受着时代的巨大变化，他们思维活跃、早熟、早知，但有少数人缺乏起码的自我保护意识。在市场经济的大潮冲击下他们的思想意识、道德观念、价值取向发生巨变，在这样的多外在因素生存环境中，如何强化对他们合法权益的保护和正确人生观的引导，是全社会关注的焦点，也是困扰教育界、法学界与具体法律实施部门的一个课题。

从 2006 年 7 月起，最高人民法院启动了全国部分中级人民法院开展设立独立建制的未成年人案件综合审判庭（简称少年审判庭）的改革试点工作，确立

了 17 个中级法院作为试点单位，这是带有体制性改革的重大举措，少年民事审判体制性的进入少年司法改革、实践、研究视野，如何在涉及未成年人民事案件中突出和保障未成年人合法权益，成为改革探索的一个重点问题。但目前我国对未成年人民事权益进行特殊保护的规定主要散落在《民法通则》、《未成年人保护法》、《婚姻法》等少数几部相关的实体法律中，对涉及未成年人民事案件的审判程序也都采用成人诉讼规则，几乎未考虑未成年人的特点。而专门针对未成年民事诉讼的程序性规定则主要表现为各级人民法院所制定的内部文件中，其中比较典型的如：2009 年 11 月，重庆沙坪坝区法院颁行《未成年人民事案件审判规程》；2010 年 7 月，最高人民法院出台《关于进一步加强少年法庭工作的意见》，对未成年人民事权益保护案件的审理和判后回访等工作提出要求；随后 2010 年 10 月江苏省常州市天宁区法院颁行《未成年人民事审判规则》；2012 年 4 月上海高院审判委员会通过了《上海法院未成年人民事案件审理规程（试行）》，对上海法院的未成年人民事审判工作予以规范。但这种自下而上的规则建构其弊端是明显的，一是全国统一的未成年人民事审判规则尚未构建，二是专门性的未成年人民事审判机构组建困难。<sup>①</sup>总体而言我国未成年人民事权益保护现状主要表现在未成年人保护的立法缺乏“系统化”，实体法适用“成人化”，程序法“缺陷化”，专门的未成年人保护法律数量少，一些问题未能涉及，存在立法漏洞。<sup>②</sup>因此如何根据我国司法体系现状，顺应未成年人的生理、心理特点和健康成长的需要开展民事审判工作，切实保障我国未成年人的民事权益，有一系列的理论和实践问题亟需研究，这也是本人选择该选题的目的和初衷。

## 二、既有研究综述

在我国，未成年人民事司法保护问题的理论研究起步较晚。笔者查阅相关文献资料发现现有研究成果主要围绕主张未成年人司法保护的基本理念和未成年人民事司法的特殊审判机制两个方面展开。在基本理念上，一些学

<sup>①</sup> 何新，杨会新.国家监护视域下未成年人民事司法救济[J].河南社会科学，2012，（12）：34.

<sup>②</sup> 常州市天宁区人民法院编.未成年人民事审判规则研究——“天宁模式”的实践与探索[M].南京：南京师范大学出版社，2012. 62.

者提出未成年人司法保护应引入儿童福利理念；而在特殊审判机制方面，学术界的共识是未成年人民事审判应适用特殊机制。

### （一）未成年人司法保护基本理念研究

部分学者借鉴外国立法经验，普遍认为我国未成年人权益保护法律缺乏可操作性，政府配套及儿童福利建设亟待加强。如儿童福利学者刘继同指出，我国青少年研究现状“基本特征是普遍缺乏儿童福利思维观念和理论视角，儿童福利思想与理论尚未进入中国知识精英的理论视野，还没有融入中国少年儿童理论研究与公共话语的主流空间。”<sup>①</sup>成海军教授指出，我国长期实行“补缺型”社会福利制度，孤残儿童作为生理性弱势群体，是社会福利关注的重点对象，儿童福利立法在国家责任、行政协调、家庭责任、社区责任等方面还不清晰。<sup>②</sup>张鸿巍教授指出“儿童福利以一系列制度性设计与少年司法互为表里，共同构成了对未成年人保护的立体防火墙”。<sup>③</sup>分析以上学者观点，在我国未成年人权益保护问题上，现有研究成果多主张引入儿童福利理念，且提倡儿童福利制度建设与未成年司法保护的互动作用，主张在我国建立专门的未成年人保护机构，以解决目前当儿童权益受到侵害时，虽有不少法律条文涉及，但究竟由哪个部门具体处理，处理到什么程度，处理依据是什么都不明确的尴尬境地。

### （二）未成年人民事审判特殊机制研究

在未成年人民事审判制度的研究领域，其研究成果主要集中在当前未成年人综合审判改革的成果论证和特殊审判机制的构建方面。我国的未成年人综合审判改革时间较短，对少年综合法庭试点改革成果进行评价的理论研究尚未成熟。在现有的未成年人民事司法保护体系的研究中，主要涉及未成年民事案件受理范围、儿童最大利益原则与程序公正的关系和涉及未成年人民事案件特殊审判程序、审判组织构建等有关于未成年人民事诉讼制度的研

<sup>①</sup> 刘继同. 国家责任与儿童福利：中国儿童健康与儿童福利政策研究 [M]. 北京：中国社会出版社，2010. 45.

<sup>②</sup> 成海军, 陈晓丽. 中国儿童福利法治建设及其不足[J]. 青少年保护, 2011, (4): 50.

<sup>③</sup> 张鸿巍. 儿童福利视野下的少年司法路径选择[J]. 河北法学, 2011, (12): 50.

究。

其中代表性学者观点有：学者陈历辛认为，由于我国民事诉讼法在性质上属于公法，在立法上做出特殊规定之前，法官不能为了保护未成年人利益而变通适用现行民事诉讼法的规定，要做到这一点，必须通过立法来做出关于未成年人民事案件审理程序的特殊规定。<sup>①</sup>学者俞亮也指出，我国民事诉讼法中还缺乏关于审理未成年人案件的特别程序，而法定代理制度的适用则在许多情况下实际剥夺了涉案未成年人充分发表其意见的机会，甚至可能侵犯未成年人的实体权利。<sup>②</sup>学者杨飞雪进一步论证在涉及未成年人权益的民事案件审理中，如果按照普通审理方式进行审理，会出现如未成年人诉讼能力不足；诉讼地位缺失；未成年人在诉讼中得不到应有尊重；司法干预程度尤其家事案件中难以把握等诉讼问题。<sup>③</sup>然而，也有学者对构建未成年人民事诉讼特别程序不予苟同，但主张在家庭案件中对未成年人利益予以特殊保护。<sup>④</sup>而在具体未成年人民事诉讼特别程序设计上，有学者主张实行“强制性调解程序的前置”<sup>⑤</sup>而有的学者却认为此设想一则不符合当前法律规定，且在损害赔偿案件和财产纠纷中调解程序前置亦无法律依据。<sup>⑥</sup>

### （三）对现有研究的评析

虽然已有部分学者探讨我国未成年人民事诉讼制度的相关问题，但尚未有人系统地研究未成年人民事司法保护相关问题。虽然大部分学者都发现了普通民事诉讼程序在未成年人民事案件适用中的局限性以及与儿童利益最大化原则的冲突，但学者所提出的对我国未成年人民事权益保护的众说纷纭，观点产生了激烈的碰撞。因此如何从诉讼中的未成年人民事权益保护出发，系统地探求未成年人民事权益保护的完整理论基础、具体的研究方向、务实的制度设计成为当务之急。

<sup>①</sup> 陈历辛. 论我国未成年人民事诉讼特别程序的构建[J]. 青少年犯罪问题, 2008, (1): 52-53.

<sup>②</sup> 俞亮, 张弛. 未成年人民事诉讼研究[J]. 法治研究, 2011, (1): 90.

<sup>③</sup> 杨飞雪. 民事审判中未成年人权益保护的问题及对策——以家事案件为视角[J]. 天府新论, 2009, (4): 81-82.

<sup>④</sup> 张晓茹. 论家事诉讼中未成年人利益保护的制度完善[J]. 青少年犯罪问题, 2011, (2): 14.

<sup>⑤</sup> 同本页注①。

<sup>⑥</sup> 刘言浩. 未成年人民事审判的新动向及其审判机制的建构[J]. 青少年犯罪问题, 2011, (2): 8.



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库